

стить «авгиевы конюшни» современной цивилистической юриспруденции. При этом этот вопрос должен решаться комплексно. Пришло время в Украине задуматься о создании Концепции развития гражданского законодательства и ее внедрении в жизнь.

ПОНЯТИЕ И СПОСОБЫ ЗАЩИТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

*Сулейменов М.К., Научно-исследовательский институт частного права
Каспийского университета, доктор юридических наук, профессор, академик
Национальной академии наук Республики Казахстан*

Охрана и защита гражданских прав. Начиная с наиболее общих понятий, определим соотношение терминов «охрана гражданских прав» и «защита гражданских прав».

Можно принять распространенное в науке гражданского права понимание охраны гражданских прав как совокупности мер, обеспечивающих нормальный ход реализации прав. В это понятие включаются меры не только правового, но и экономического, политического, организационного и иного характера, направленные на создание необходимых условий для осуществления субъективных прав. Среди этих мер выделяются собственно правовые меры охраны, включающие в себя как меры, обеспечивающие развитие гражданских правоотношений в их нормальном, не нарушенном состоянии, например, закрепление гражданской правовой дееспособности субъектов, установление обязанностей и т. п., так и меры, обеспечивающие восстановление нарушенных или оспоренных прав и интересов.

Кроме того, выделяется еще понятие охраны прав в узком смысле слова, то есть только те меры, которые направлены на восстановление или признание гражданских прав и защиту интересов при их нарушении и оспаривании. Эту охрану прав в узком смысле и именуют защитой гражданских прав [1, с. 540].

Можно определить защиту гражданских прав как предусмотренную законом систему мер, направленных на обеспечение неприкосновенности права, восстановление нарушенного права и пресечение действий, нарушающих право.

Формы защиты гражданских прав. Под формой защиты понимается предусмотренный законом порядок защиты гражданских прав. Традиционно различают юрисдикционную и неюрисдикционную формы защиты гражданских прав.

Юрисдикционная форма - это защита прав в судебном порядке (общий порядок) (п. 1 ст. 9 ГК) и в административном порядке (специальный порядок). В соответствии с п. 2 ст. 9 ГК обращение за защитой нарушенного права к органу власти или управления не препятствует обращению в суд с иском о защите права, если законодательными актами не предусмотрено иное. Неюрисдикционная форма - это защита самостоятельными действиями управомоченного лица, самозащита гражданских прав (п. 3 ст. 9 ГК).

Форма защиты прав - это во многом процессуальное понятие, и оно также соприкасается с понятием защиты прав в гражданском процессе (ст. 5 ГПК).

Именно в таком ракурсе как формы защиты понималась защита прав в римском праве (самоуправство и государственная защита прав).

К понятию «самозащита» существует два основных подхода. Один из них, сформулированный В.П. Грибановым [2, с. 160] заключается в том, что к самозащите гражданских прав относится совершение управомоченным лицом действий фактического характера, направленных на охрану его личных или имущественных прав и интересов, интересов и прав других лиц и государств. При таком понимании к самозащите относятся фактические действия собственника или иного законного владельца, направленные на охрану имущества, а также аналогичные действия, совершенные в состоянии необходимой обороны и в условиях крайней необходимости.

При таком подходе действия юридического характера, применяемые управомоченным лицом без обращения за защитой права к компетентным государственным органам, в понятие «самозащита» не включаются и составляют самостоятельную группу мер защиты. В литературе эту группу называют меры оперативного воздействия на нарушителя гражданских прав [3, с. 429]. К ним относятся, например, односторонний отказ от нарушенного другой стороной договора, задержка выдачи груза до внесения всех причитающихся платежей и т. п.

Второй подход был разработан Ю.Г. Басиным, который одним из первых в советской литературе выдвинул понятие самозащиты гражданских прав и который включает в это понятие не только действия фактического характера, но и юридические акты, совершаемые управомоченным лицом в одностороннем порядке с целью защиты или восстановления нарушенного субъективного права (например, безакцептное списание задолженности, отказ покупателя от продукции и т. п.) [4, с. 69]. При таком подходе к мерам самозащиты относятся в большинстве случаев оперативные санкции, а в исключительных случаях - и имущественная ответственность.

Этот подход был закреплен в ГК Республики Казахстан. В пункте 3. ст. 9 ГК прямо закрепляется: «В случаях, специально предусмотренных законодательными актами, защита гражданских прав может осуществляться непосредственными фактическими или юридическими действиями лица, право которого нарушено (самозащита)».

Российское законодательство включает в число способов защиты гражданских прав самозащиту (ст. 12 ГК РФ), в то время как в ГК Республики Казахстан этого нет.

На мой взгляд, вряд ли правильно рассматривать самозащиту как способ защиты гражданских прав. Самозащита - это форма защиты, неюрисдикционный порядок защиты гражданских прав.

Другое дело, что некоторые способы защиты могут осуществляться в неюрисдикционном порядке, в форме самозащиты. Прежде всего, это фактические действия (при необходимой обороне и крайней необходимости) и некоторые юридические действия (оперативные санкции, которые могут осуществляться самостоятельно, без государственного принуждения, в частности, односторонний отказ от договора, удержание и т. п.).

Соотношение понятий «защита гражданских прав», «санкция» и «ответственность». Мне кажется, что распространенный в литературе спор о соотношении понятий «санкция» и «ответственность» является в какой-то степени спором о терминах. Авторы, вкладывая в одни те же термины различное содержание, понимают термин «санкция» в том или ином смысле, в котором этот термин может употребляться. Поэтому правильному решению вопроса способствовало бы единообразное применение терминов.

Видимо, правильным будет в гражданском праве применять термин «санкция» в том значении, в котором он употребляется в общей теории, т. е. для обозначения элемента нормы, указывающей на правовые последствия ее нарушения, и для обозначения самих этих последствий.

В соответствии с этим под санкцией в гражданском праве следует понимать правовое последствие, которое норма устанавливает или допускает в случае нарушения гражданских прав.

Что касается соотношения понятий «санкция» и «ответственность», то «ответственность» надо рассматривать как вид санкции. Следовательно, как я утверждал более сорока лет назад, следует различать санкции, которые могут быть квалифицированы как меры гражданско-правовой ответственности, и санкции, которые таковыми не являются (принудительное исполнение неисполненной ранее обязанности, побуждение к реальному исполнению, отказ от исполнения обязательства).

Этот второй вид санкций сейчас называют оперативными санкциями (делегированными санкциями, мерами оперативного характера (воздействия)). Отличительными признаками оперативных санкций от ответственности являются следующие:

во-первых, для применения ответственности важное значение имеет вина. При применении оперативных санкций признак наличия вины является безразличным. Вина может быть, может не быть. Оперативные санкции применяются независимо от вины, достаточно объективных оснований: противоправности и причинной связи;

во-вторых, меры ответственности применяются в юрисдикционном порядке; чтобы взыскать неустойку или убытки, потерпевшая сторона должна обратиться в суд; даже добровольная уплата неустойки осуществляется под страхом возможного взыскания ее в судебном порядке. Оперативные санкции также в ряде случаев требуют применения государственного принуждения (например, присуждение к исполнению обязанности в натуре). Но большинство видов оперативных санкций применяются управомоченной стороной самостоятельно, без обращения в суд (например, отказ от исполнения договора, неисполнение встречного обязательства, удержание). В этом качестве они включаются в понятие самозащиты. Можно признать, что меры, осуществляемые в порядке самозащиты в соответствии с п. 3 ст. 9 ГК, состоят из таких действий как необходимая оборона и крайняя необходимость (фактические действия), и оперативных санкций, осуществленных управомоченным лицом самостоятельно, без обращения в суд (юридические действия);

в-третьих, меры ответственности носят характер наказания, осуждения за совершенное нарушение, предполагают наложение взыскания на правонарушителя, возложение на него дополнительного обязательства, которого не было в содержании первичного обязательства до его нарушения. Оперативные санкции упор делают не на умаление имущественной сферы правонарушителя, а на восстановление имущественного положения управомоченного лица; последнее не налагает на нарушителя дополнительного обязательства, а пытается вернуть то, что ему законно принадлежит (исполнение обязательства, удержание имущества в качестве причитающихся ему выплат, отказ от договора, ненадлежаще исполненного).

Защита гражданских прав - это наиболее широкое понятие, включающее в себя все предусмотренные законом меры, направленные на обеспечение неприкосновенности права и ликвидацию последствий нарушения.

В состав защиты гражданских прав входят гражданско-правовые санкции, включающие в себя последствия нарушения гражданских прав. Кроме санкций, есть меры защиты, которые не связаны с противоправным нарушением права. Они или предупреждают правонарушение (пресечение угрозы нарушения права) или направлены на защиту от правомерных действий (например, необходимость признания прав может возникнуть не только в результате противоправных действий; крайняя необходимость также, как правило, не связана с правонарушением).

Гражданско-правовые санкции включают в себя меры имущественной ответственности и оперативные санкции.

Выводы

1. Необходимо обратить особое внимание на такие недостаточно исследованные способы защиты гражданских прав как признание права, пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, присуждение к исполнению обязанности, компенсация морального вреда, прекращение или изменение правоотношений, признание недействительным или не подлежащим применению не соответствующего законодательству акта государственного органа, взыскание штрафа с государственного органа.

2. Защита гражданских прав является институтом гражданского права в объективном смысле. Субинституты его в настоящее время явно не выражены, но можно предположить, что в их качестве выступают оперативные санкции и гражданско-правовая ответственность.

3. Следует обсудить вопрос о законодательном закреплении оперативных санкций наряду с мерами гражданско-правовой ответственности и четким определением их места в системе гражданского права.

4. Тенденции развития защиты гражданских прав заключаются в разграничении публично-правовых и частноправовых начал применительно к гражданскому праву. Необходимо, во-первых, повысить роль самозащиты, в частности, оперативных санкций, и роль третейских судов; во-вторых, при применении гражданско-правовых санкций, в том числе гражданско-правовой ответственности, повысить значение компенсационной функции гражданского права. Приме-

нительно к гражданско-правовой ответственности следует рассмотреть роль и значение вины, которая в гражданском праве не имеет такого значения, как в уголовном или административном праве.

В существующей системе законодательства о гражданско-правовой ответственности можно было бы отказаться от повышенной (безвиновной) ответственности предпринимателей, а в дальнейшем было бы целесообразно установить безвиновную ответственность всех субъектов гражданского права, ограничив ее форс-мажором в западном его понимании, т. е. существенно расширить пределы применения непреодолимой силы.

5. Из других способов защиты гражданских прав наибольшие сложности возникают в Казахстане с признанием сделки недействительной. В Казахстане отсутствует деление сделок на ничтожные и оспоримые. В связи с этим на практике возникает много проблем. В частности, любая сделка, даже явно незаконная, даже заведомо противная основам правопорядка или нравственности, может быть признана недействительной только по решению суда. Следовательно, с пропуском исковой давности даже такую сделку уже нельзя признать недействительной. Не разработано в Казахстане понятие несовершенных (незаклоченных) сделок.

Список использованных источников

1. Гражданское право: учебник: в 3 т. Т.1 / под ред. А.П. Сергеева. - М.: ТК Велби, 2008.
2. Гражданское право: учебник: в 2 т. Т. 1 / под ред. Е.А. Суханова. - М.: БЕК, 1994.
3. Российское гражданское право. Т. 1 / отв. ред. Е.А. Суханов. - М.: Статут, 2010.
4. Назарбаев, Б.Б. Советское гражданское право Казахской ССР. Вып. 1 // Б.Б. Назарбаев, Ю.Г. Басин, М.А. Ваксберг, С.И. Меерзон. - Алма-Ата, 1948.

**РЕФОРМА ГРАЖДАНСКОГО КОДЕКСА РФ
И ПРОБЛЕМЫ СОВРЕМЕННОГО РАЗВИТИЯ
РОССИЙСКОГО ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА**

*Суханов Е.А., Московский государственный университет
имени М.В. Ломоносова, доктор юридических наук, профессор, заслуженный
деятель науки Российской Федерации*

С принятием четвертой части Гражданского кодекса РФ в конце 2006 г. была завершена третья кодификация российского гражданского законодательства, обеспечивающая становление и развитие цивилизованных рыночных отношений. Но почти одновременно выявилась и необходимость его совершенствования, ибо основные, первые части кодекса разрабатывались в условиях, когда Российская Федерация делала лишь первые шаги по пути рыночного развития и никто в полной мере не представлял себе ни многообразия правовых форм, в которых будет реализовываться провозглашенная Конституцией свобода экономической деятельности, ни пределов этой свободы [3, с. 152]. Более того, по справедливому замечанию А.Л. Маковского, «переход от административно - плановой экономики к рыночной экономике социального государства не закончился ни в мае 1991 года, когда были приняты Основы гражданского законода-